

решение по делу № РНП-74-570/2022

Муниципальное дошкольное
образовательное учреждение «Центр
развития ребенка - детский сад № 142»
города Магнитогорска

455049, Челябинская область,

г. Магнитогорск,

ул. Завенягина, д. 9, корпус 1

Администрация г. Магнитогорска

455044, Челябинская область,

г. Магнитогорск,

пр. Ленина, 72

Индивидуальному предпринимателю

«<...>»

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва,

набережная Тараса Шевченко, д. 23А,

25 этаж, помещение 1

РЕШЕНИЕ № 074/10/104-3429/2022

(№ РНП-74-570/2022)

об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных

поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 20 декабря 2022 года

В полном объеме решение изготовлено 22 декабря 2022 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии:	Ливончик В.А.	-	заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Сорокина Т.А.	-	специалиста 1 разряда отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
	Черенковой Е.Б.	-	главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение Муниципального дошкольного образовательного учреждения «Центр развития ребенка - детский сад № 142» города Магнитогорска (далее – МДОУ «Ц.Р.Р.-д/с № 142» г. Магнитогорска, заказчик) о включении сведений об Индивидуальном предпринимателе «<...>» (далее – ИП «<...>», индивидуальный предприниматель, участник закупки, поставщик) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № ЕЛКА-142/2022 на поставку товара от 08.08.2022, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку елки искусственной (извещение №0169300000322001635) (далее – аукцион, закупка), в присутствии посредством видеоконференцсвязи:

- представителей МДОУ «Ц.Р.Р.-д/с № 142» г. Магнитогорска «<...>», действующих на основании распоряжения № 780-К от 01.11.2013, доверенностей №№ 8-2022, 9-2022 от 16.12.2022;

в отсутствие Администрации г. Магнитогорска (далее – уполномоченный орган), ИП «<...>»

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 15.12.2022 поступило обращение МДОУ «Ц.Р.Р.-д/с №142» г. Магнитогорска о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ИП «<...>» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № ЕЛКА-142/2022 на поставку товара от 08.08.2022, заключенного по результатам проведения

электронного аукциона на поставку елки искусственной (извещение № 0169300000322001635) в порядке, определенном статьей 104 Закона о контрактной системе.

Согласно материалам дела МДОУ «Ц.Р.Р.-д/с № 142» г. Магнитогорска объявлен аукцион путем размещения уполномоченным органом на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 15.07.2022 в 12:24 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 43 795, 33 рублей.

Протокол подачи ценовых предложений от 25.07.2022.

Снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 29,50%.

Протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) №0169300000322001635 от 26.07.2022.

Контракт № ЕЛКА-142/2022 на поставку товара заключен 08.08.2022.

Из обращения МДОУ «Ц.Р.Р.-д/с № 142» г. Магнитогорска следует, что поставщиком поставлен товар, который не соответствует установленным заказчиком в извещении о закупке требованиям. Замена товара на соответствующий в указанный заказчиком срок индивидуальным предпринимателем не осуществлена. Данное обстоятельство явилось причиной принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Изучив представленные документы, руководствуясь статьями 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Согласно пункта 2 статьи 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только: 1) при существенном нарушении договора другой стороной; 2) в иных случаях, предусмотренных ГК РФ, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на

что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Пунктом 2 статьи 450.1 ГК РФ предусмотрено, что в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Согласно пункту 1 статьи 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 2 статьи 523 ГК РФ нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях: поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

Частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

- 1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 Закона о контрактной системе, такое решение не размещается на официальном сайте;
- 2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);
- 3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Согласно пункту 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включается информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения.

Частью 3 статьи 103 Закона о контрактной системе определено, что информация, указанная в пунктах 10, 11 и 13 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе, направляется в порядке, установленном в соответствии с частью 6 статьи 103 Закона о контрактной системе, в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по казначейскому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации в течение пяти рабочих дней с даты соответственно исполнения контракта (отдельного этапа исполнения контракта), расторжения контракта. При этом, что если в соответствии с Законом о контрактной системе решение об одностороннем отказе от исполнения контракта подписано с использованием единой информационной системы, такой документ, а также информация, содержащаяся в нем и подлежащая включению в реестр контрактов, направляется с использованием единой информационной системы для включения в реестр контрактов в порядке, установленном в соответствии с частью 6 статьи 103 Закона о контрактной системе, не позднее трех рабочих дней со дня, следующего за днем подписания решения.

Между МДОУ «Ц.Р.Р.-д/с № 142» г. Магнитогорска и ИП «<...>» 08.08.2022 заключен контракт № ЕЛКА-142/2022 на поставку товара (далее - контракт).

Согласно пункту 1.1 контракта поставщик обязуется поставить елку искусственную (далее - товар) в соответствии со спецификацией, а заказчик обязуется принять и оплатить товар в порядке и на условиях, предусмотренных контрактом.

В соответствии с пунктом 1.2 контракта наименование, количество и иные характеристики поставляемого товара указаны в спецификации (приложение №1 к контракту), являющейся неотъемлемой частью контракта.

Цена Контракта составляет 30 875,51 руб. (тридцать тысяч восемьсот семьдесят пять рублей 51 копейка), НДС не облагается (пункт 2.1 контракта).

Порядок, сроки и условия поставки и приемки товара установлены разделом III контракта.

Так, в силу пункта 3.1 контракта поставщик самостоятельно доставляет товар заказчику по адресу: Челябинская область, город Магнитогорск, улица Завенягина, дом 9, корпус 1 (далее - место поставки), в срок: с 26.09.2022 г. по 21.10.2022 г.

Согласно пунктам 3.2, 3.3 контракта оформление и обмен документами о приемке товара по контракту осуществляется в форме электронных документов, подписанных электронной подписью в ЕИС. Приемка и экспертиза результатов исполнения контракта в части соответствия количества, комплектности, качества, характеристик поставленного товара требованиям, установленным контрактом, осуществляется заказчиком, в течение 5 (пяти) рабочих дней, следующих за днем поступления документа о приемке.

Документ о приемке, подписанный поставщиком, не позднее одного часа с

момента его размещения в ЕИС автоматически с использованием ЕИС направляется заказчику. Датой поступления заказчику документа о приемке, подписанного исполнителем, считается дата размещения такого документа в ЕИС в соответствии с часовой зоной, в которой расположен Заказчик (пункт 3.6 контракта).

В соответствии с пунктом 3.7 контракта заказчик в течение 5 (пяти) рабочих дней, следующих за днем поступления документа о приемке в соответствии с п. 4.4 контракта, осуществляет одно из следующих действий:

- подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в ЕИС документ о приемке (пункт 3.7.1 контракта);
- формирует с использованием ЕИС, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе мотивированный отказ от подписания документа о приемке с указанием причин такого отказа (пункт 3.7.2 контракта).

В обязанности поставщика, согласно пункту 4.1.1 контракта, входит поставка товара в порядке, количестве, в срок и на условиях, предусмотренных контрактом и спецификацией (приложение № 1 к контракту).

В соответствии с пунктом 6.4 контракта за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик уплачивает заказчику штраф. Размер штрафа составляет 1000,00 рублей.

Контракт вступает в силу с даты его подписания обеими сторонами и действует по 15.11.2022. Окончание срока действия контракта не влечет прекращения неисполненных обязательств сторон по контракту, в том числе гарантийных обязательств поставщика (пункт 11.1 контракта).

Расторжение Контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта, в соответствии с гражданским законодательством в порядке, предусмотренном частями 9-23 статьи 95 Закона о контрактной системе (пункт 12.10 контракта).

Согласно спецификации (приложение № 1 к контракту), являющейся неотъемлемой частью контракта требуется поставить ёлку искусственную в количестве 1 шт.

Техническим заданием (приложение № 2 к контракту) определены функциональные, технические и качественные характеристики товара. Так, например, заключенным контрактом, стороны пришли к соглашению относительно следующих характеристик: вид – ель; цвет хвои – зеленая; форма - классическая, без дополнительного декора; конструкция - 100% литые ветки, разборная, ствольная, нижние ветки прикрывают подставку; установка - на подставке; крепление веток - отгибающиеся ветки, шарнирная система; материал подставки – металл; без запаха, повышенной огнестойкости; высота - 240 см; диаметр основания - 160 см.

Как следует из представленных заказчиком в материалы дела информации и документов поставка товара осуществлена индивидуальным предпринимателем 28.10.2022 посредством доставки и передачи груза транспортной экспедиционной

компанией ООО «КИТ.ТК».

В соответствии с заключением проведения экспертизы результатов, предусмотренных контрактом, от 28.10.2022, поставка ели не соответствует спецификации контракта (ветки из ПВХ, система крепления не шарнирная), поставщиком не представлены документы, подтверждающие качество товара (сертификаты).

Согласно пояснениям представителей заказчика поскольку товар не соответствовал условиям спецификации, МДОУ «Ц.Р.Р.-д/с № 142» г. Магнитогорска товар не принят, начаты телефонные переговоры с поставщиком.

Помимо телефонных переговоров общение сторон происходило путем переписки по электронной почте, электронными письмами.

Так, в письме от 30.10.2022 ИП «<...>» указал, что елку заберут в понедельник.

Согласно письмам от 31.10.2022: заказчик напомнил поставщику, что высота ёлки должна быть не менее 240 см; индивидуальный предприниматель указал, что ТК не успевает привезти, приедет завтра; МДОУ «Ц.Р.Р.-д/с № 142» г. Магнитогорска согласился на отправку поставщиком товара с характеристиками: зеленая, без напыления, литая, высота 240см, разборная, отгибающиеся ветки, шарнирная система.

Товар возвращен поставщику посредством передачи груза транспортной компании 31.10.2022.

Следующим письмом индивидуальный предприниматель сообщил, что находится в затруднении, так как вероятно не сможет поставить ёлку, которую планировал, потому, что высота товара оказалась 233 см. Кроме того поставщик сообщил, что ему приходится решать вопросы дистанционно по причине нахождения «за рубежом», посоветовал «поговорить со второй компанией». Согласно ответу МДОУ «Ц.Р.Р.-д/с № 142» г. Магнитогорска заказчик напомнил про срок действия контракта (до 15.11.2022), про обязательство стороны по поставке товара, а также на возможное расторжение контракта, инициированное заказчиком в одностороннем порядке.

Из содержания претензии № 131 от 14.11.2022 следует, что поставка совершена 28.10.2022, при приемке обнаружено несоответствие товара спецификации: ветки из ПВХ, система крепления не шарнирная. Заказчиком описана ситуация доставки товара и возвращения его поставщику, указано, что по состоянию на 14.11.2022 товар не поставлен, установлен срок (10 дней) для поставки товара, насчитан штраф в размере 1000 руб. Необходимо отметить, что штраф оплачен индивидуальным предпринимателем тот же день – 14.11.2022, о чем указано ИП «<...>» в электронном письме, с извинениями поставщика о невозможности осуществления поставки товара по причине переезда в другую страну.

Решение об одностороннем отказе Муниципального дошкольного образовательного учреждения «Центр развития ребенка - детский сад № 142» города Магнитогорска от исполнения контракта № ЕЛКА-142/2022 от 08.08.2022 принято заказчиком, а также сформировано с использованием единой информационной системы 01.12.2022.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, датой надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта является 01.12.2022. Контракт расторгнут 12.12.2022, информация о расторжении контракта размещена заказчиком 14.12.2022.

Принимая во внимание, что надлежащим уведомлением поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта считается поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе, МДОУ «Ц.Р.Р.-д/с № 142» г. Магнитогорска не в полной мере соблюден порядок расторжения контракта, предусмотренный законодательством о контрактной системе, в связи с односторонним отказом от исполнения обязательств. Так, датой вступления в силу решения заказчика расторжения контракта считается день по истечении десяти дней, считая с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Учитывая, что десятый день с даты надлежащего уведомления приходится на 12.12.2022, контракт считается расторгнутым с 13.12.2022.

Таким образом, заказчиком не в полной мере соблюден порядок расторжения контракта в связи с односторонним отказом от исполнения обязательств, предусмотренный Законом о контрактной системе.

Основанием для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе является совершение исполнителем (стороной по контракту) действий, свидетельствующих о его недобросовестном поведении, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе и гражданского законодательства, нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, нарушению обеспечения публичных интересов в правоотношениях, регулируемых законодательством о контрактной системе.

С учетом характера правовых последствий включения юридического лица в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) - юридической ответственности в виде невозможности в течение двух лет участвовать в закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установлению подлежит субъективная сторона действий подрядчика, предполагающая наличие вины (умысла, неосторожности).

Правовая конструкция части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе предполагает право сторон принять решения об одностороннем отказе от исполнения контракта только в соответствии с гражданским законодательством и договором.

А в соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Челябинское УФАС России обращает внимание, что согласно положениям гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательской

является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

С учетом изложенного, предпринимательские риски, в силу действующего законодательства несет хозяйствующий субъект, принявший решение об участии в закупке.

Так, принимая решение об участии в процедуре закупки для муниципальных нужд, к тому же в совместной процедуре, и подавая соответствующую заявку, индивидуальный предприниматель несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности исполнения контракта им как лицом, признанным победителем закупки (исполнителем).

Действуя в рамках заключения и исполнения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию бюджетных средств на общественные экономически-значимые цели, что требует от него большей степени ответственности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

Антимонопольный орган обращает внимание, что, подавая заявку, участник закупки выразил согласие на оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией об аукционе.

ИП «<...>» нарушены условия контракта № ЕЛКА-142/2022 от 08.08.2022, товар в соответствии с принятыми на себя поставщиком обязательствами не поставлен.

Действия ИП «<...>» явились причиной нарушения публичных интересов, поскольку потребность муниципального дошкольного образовательного учреждения в елке искусственной не удовлетворена.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 №15-П).

Как следует из документов, представленных на заседание Комиссии, поставщик ИП «<...>» осуществлял действия, направленные на исполнение контракта (поставил товар, не соответствующий спецификации). Кроме того, взаимодействие индивидуального предпринимателя с заказчиком, выраженное в переписке, оплата штрафа, выставленного заказчиком, не свидетельствует о недобросовестности действий поставщика, а указывает на осуществление ИП «<...>»

>» попыток исполнить контракт.

Указанные обстоятельства не позволяют включить участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации»,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Государственным бюджетным учреждением здравоохранения «Городская больница № 1 г. Копейск» об ИП «<...>» (ИНН «<...>»), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии В.А. Ливончик

Члены Комиссии Т.А. Сорокина

Е.Б. Черенкова

2022-17519